



АЛЕКСАНДР ВАЛЕРЬЕВИЧ ТОРГАСHEV

младший научный сотрудник кафедры гражданского процесса СПбГУ

a.torgashev@spbu.ru

ЗНАЧЕНИЕ ПОДГОТОВКИ ДОКУМЕНТОВ ПРАВОВОГО ХАРАКТЕРА К ЭТАПУ КОНСУЛЬТИРОВАНИЯ

В статье приводится методика подготовки к консультированию, а также правила разработки документов правового характера. Самое важное для консультанта — определить спорное материальное правоотношение, а затем установить надлежащий способ и средство защиты нарушенного права (законного интереса), целесообразность судебного или претензионного обращения. Автор отмечает, что документ правового характера должен быть емким и кратким, отражать все необходимые данные о споре; наиболее важные суждения следует приводить в начале документа; просительная часть должна быть максимально полной, без сокращений; при использовании судебной практики консультанту следует оценивать различные подходы судов к спорной ситуации клиента с точки зрения защиты его законных интересов и соответствия действующему законодательству.

Ключевые слова: подготовка к консультированию, документы правового характера

Работа автора настоящей статьи в качестве специалиста по проблеме в Юридической клинике СПбГУ, анализ наиболее частых ошибок, допускаемых студентами при подготовке к этапу консультирования, послужили основанием для написания настоящей статьи, которая содержит методику последовательной подготовки к проведению консультирования в тех случаях, когда консультирование как самостоятельный вид юридической помощи включает в себя и другой вид юридической помощи — разработку для клиента документов правового характера¹.

¹ О трех видах юридической помощи (консультировании, составлении документов правового характера и представительстве) говорит ст. 6 Федерального закона от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». О значении этого определения для развития регулирования профессиональной юридической деятельности см.: Доброхотова Е.Н. О влиянии Федерального закона «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» на развитие правового регулирования и практики оказания юридической помощи // Петербургский юрист. 2014. № 3. С. 107; Она же. Правовое регулирование оказания бесплатной юридической помощи. Инструментарий повышения профессиональной культуры юристов // Петербургский юрист. 2016. № 2. С. 6–20.



Поскольку в юридические клиники граждане обращаются с проблемами, лежащими в основном в области имущественных отношений, регулируемых гражданским и трудовым законодательством и защищаемых в рамках гражданского судопроизводства, статья оперирует категориями и правовыми средствами, свойственными именно этим отраслям права.

Автор надеется, что использование студентами нижеприведенных советов позволит оптимизировать работу над документами правового характера и будет способствовать более эффективной подготовке к консультации.

При этом сразу оговоримся, что мы не будем затрагивать все аспекты деятельности консультанта в работе над составлением эффективных юридических документов, направленных на защиту нарушенных (оспоренных) прав и (или) законных интересов клиента. Об этом подробно и обстоятельно говорится в литературе². В наши задачи не входит также описание процессуальных предпосылок права на предъявление иска и условий его осуществления³.

Мы широкими мазками рисуем некоторые подводные камни, неочевидные для начинающего консультанта моменты, на которые стоит обратить внимание при подготовке полновесной и юридически взвешенной консультации.

Вполне очевидно, что значимым и самым важным для клиента Юридической клиники результатом обращения является получение на этапе консультирования информации о его материально-правовом положении, разъяснение способов и средств защиты нарушенного (оспоренного) права и (или) законного интереса⁴. Это информирование выражается как в форме устной консультации, так и в передаче клиенту меморандума — подробного письменного юридического заключения по делу, а также, при необходимости, в предоставлении иных составленных консультантом документов правового характера, что, в свою очередь, позволяет клиенту объективно

² О работе с опорой на клиента см., напр.: *Лаврикова М.Ю.* Дополнительные факторы успешного консультирования // *Навыки юриста: учеб. пособие.* СПб., 2006. С. 175; *Карандашов И.И., Лаврикова М.Ю.* Понятие и элементы позиции по делу. Выработка позиции в концепции опоры на клиента // *Профессиональные навыки юриста: учебник для академического бакалавриата* / под общ. ред. Е.Н. Доброхотовой. М., 2016. С. 232–233; *Новосельнов Д.А.* Новая модель профессиональной правовой культуры в работе группы консультантов юридической клиники // *Петербургский юрист.* 2015. № 1. С. 85.

³ Наиболее обстоятельно о процессуальных условиях права на иск пишет М.А. Гурвич (см.: *Гурвич М.А.* Право на иск / отв. ред. А.Ф. Клейнман. М. — Л., 1949. С. 53–73, 87–94, 119–121).

⁴ Традиционно считается, что способ защиты права — это закрепленная законом материально-правовая мера принудительного характера, посредством которой реализуется восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя (см.: *Егоров Н.Д., Елисеев И.В., Иванов А.А и др.* Гражданское право: учебник в 3 т. Т. 1 / отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. 6-е изд., перераб. и доп. М., 2004. С. 340 (автор главы — А.П. Сергеев)). Под средством защиты права, как правило, понимается волеизъявление в виде начального действия заинтересованного лица по защите права, которое совершается при установлении нарушения права, при возбуждении или рассмотрении дела: претензия, иск, жалоба, заявление, ходатайство, возражение и т.д. (см.: *Вершинин А.П.* Выбор способа защиты гражданских прав. СПб., 2000. С. 35).

оценить правовую позицию по делу, понять шансы на успешное разрешение спорной ситуации. Иными словами, по окончании консультации клиент должен четко понимать весь дальнейший алгоритм юридически значимых действий, которые позволят ему добиться социального результата.

Рекомендуемые к применению студентом-консультантом способы защиты должны соответствовать наиболее эффективному механизму получения клиентом необходимого материально-правового результата. Например, в случае приобретения товара с недостатками это может быть возврат денежных средств, возмещение убытков или замена товара; в случае неправомерного отказа уполномоченного государственного органа в предоставлении клиенту полагающейся по закону льготы — обяжание такую льготу предоставить; при незаконном увольнении работник вправе рассчитывать на восстановление на рабочем месте, а также на получение денежных сумм, соответствующих среднему заработку за период вынужденного прогула.

Краеугольным камнем и залогом успеха всей работы по делу является корректное определение консультантом спорного материального правоотношения с участием клиента. В то же время неверная юридическая квалификация спора ведет к умножению дальнейших ошибок и к итоговому формулированию неэффективного механизма защиты нарушенного (оспоренного) права клиента. Обнаружение данных ошибок специалистом по проблеме приводит зачастую к качественной перedelке как всего плана консультации, так и документов правового характера.

Таким образом, первое, что должен сделать консультант при подготовке к этапу консультирования, — провести тщательную и скрупулезную работу над определением материального правоотношения, находящегося в состоянии спора. Для этого, во-первых, необходимо правильно обозначить отрасль материально-правового регулирования: гражданско-правовую, административную, жилищную, земельную и т.д. Каждая отрасль права формирует собственные способы правовой защиты, что не позволяет, к примеру, перенести цивилистические механизмы на налоговые правоотношения.

Во-вторых, не стоит забывать о соотношении общих и специальных норм, где последние всегда будут в приоритете.

В-третьих, необходимо обратить внимание на то, что обычно каждому нарушенному регулятивному праву соответствует вполне конкретное охранительное правоотношение, определенный способ защиты. В свою очередь, каждому способу защиты должно соответствовать оптимальное средство защиты, оформленное документом правового характера, обращенное к уполномоченным органам и лицам и содержащее требование о защите нарушенного (оспоренного) права и (или) законного интереса. Так, при незаконном лишении владения собственник (титულный владелец) вправе предъявить виндикационное требование к незаконному владельцу; в случае причинения вреда потерпевший приобретает притязание к причинителю о его возмещении; неосновательное обогащение формирует кондикционное требование. И хотя все эти способы направлены на восстановление нарушенной имущественной сферы потерпевшего, выбрать необходимо вполне определенный



способ исходя из природы спорного правоотношения⁵. Средством защиты будет исковое заявление.

Впрочем, бывает и так, что у потерпевшего возникают альтернативные требования к разным лицам, обусловленные различными правоотношениями из разных областей права, но в итоге ведущие к защите одного и того же законного интереса.

Например, если должник в исполнительном производстве не согласен с постановлением судебного пристава-исполнителя об оценке рыночной стоимости арестованного имущества, он имеет возможность как оспорить в суде постановление судебного пристава-исполнителя об оценке имущества в порядке, предусмотренном главой 22 КАС РФ, так и подать в общегражданском порядке иск к оценщику, который был назначен приставом для определения рыночной стоимости арестованного имущества, об оспаривании стоимости объекта оценки, указанной оценщиком в отчете (п. 3 и 4 ч. 4 ст. 85 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»)⁶.

Выбор между средствами защиты, а следовательно, и между необходимыми к составлению документами правового характера обуславливается не только материально-правовыми, но и процессуальными причинами. Так, согласно ч. 2 ст. 13 ГПК РФ вступившие в законную силу судебные постановления являются обязательными для любых юридических и физических лиц, органов государственной власти, органов местного самоуправления. В то же время если лицо не участвовало в деле, а принятым судебным постановлением нарушаются его права и законные интересы, то обязательность судебного акта не лишает такое лицо возможности обратиться за защитой в суд. Законодатель не расшифровывает, какое средство защиты должно быть использовано потерпевшим и какой документ правового характера ему следует составить — исковое заявление или апелляционную жалобу. Пункт 4 ч. 4 ст. 330 ГПК РФ указывает, что принятие судом решения о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, является безусловным основанием для отмены данного судебного акта. При этом, однако, надо иметь в виду, что жалоба на судебное решение не должна подменять исковое заявление.

Таким образом, повторим, каждому способу защиты должно соответствовать оптимальное средство защиты, оформленное документом правового характера, обра-

⁵ Справедливости ради необходимо сказать, что сегодня имеются научные работы, обосновывающие допустимость в цивилистике конкуренции исков (см.: *Ровный В.В.* Конкуренция исков в российском гражданском праве: Теоретические проблемы защиты гражданских прав / под ред. А.И. Хаснудинова. Иркутск, 1997. С. 4). Конкуренцию исков можно определить как принадлежность кредитору нескольких альтернативных, направленных на защиту одного и того же права или интереса требований к должнику; право или интерес при этом обеспечивается по выбору кредитора каким-либо одним из наиболее приемлемых по практическим соображениям способов. В советский период развития цивилистики конкуренция исков как правовое явление большинством ученых отрицалось (см.: *Толстой Ю.К.* Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР / отв. ред. О.С. Иоффе. Л., 1955. С. 104–115; *Иоффе О.С.* Общее учение об обязательствах / Избранные труды. В 4 т. Т. 3. СПб., 2004. С. 825).

⁶ См.: постановление Пленума ВС РФ от 17.11.2015 № 50 «О применении судами законодательства при рассмотрении некоторых вопросов, возникающих в ходе исполнительного производства».

щенное к уполномоченным органам и лицам и содержащее требование о защите нарушенного (оспоренного) права и (или) законного интереса.

На этапе консультирования клиенту должна быть предоставлена возможность выбора из всех возможных способов (средств) защиты его прав. В то же время консультант обязан предложить наиболее оптимальный механизм защиты, соответствующий характеру запроса и интересам и правомерным ожиданиям клиента.

Документы правового характера, которые далее будут рассмотрены в ключе средств защиты нарушенного (оспоренного) права клиента, можно условно разделить на юрисдикционные, т.е. обращенные к суду, как то: исковое заявление, административное исковое заявление, апелляционная, кассационная, надзорная жалоба, заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам, заявление о рассрочке исполнения судебного акта и проч., и неюрисдикционные, т.е. обращенные непосредственно к нарушителю права: претензия, обращение, жалоба.

В ряде случаев выбор эффективного средства защиты не зависит от потерпевшего, а связан с требованиями законодателя. Например, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон, обращение в суд требует соблюдения досудебного обращения к ответчику (п. 7 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ); в иных случаях истец может предъявить иск, не отправляя ответчику предварительных претензий.

В связи с этим зачастую консультанты, установив на этапе выработки позиции по делу содержание спорного материального правоотношения, определив его участников и убедившись в отсутствии нормативной необходимости в досудебном урегулировании спора, предлагают клиенту сразу обращаться в суд, не задумываясь о целесообразности применения юрисдикционного способа и средства защиты применительно к конкретной жизненной ситуации. Тем не менее далеко не всегда следует использовать иск как первоначальное средство защиты права.

Опыт практической деятельности показывает, что хотя гарантированная ст. 46 Конституции РФ судебная защита и является единственно возможной формой принудительного осуществления принадлежащего гражданину нарушенного (оспоренного) права, однако ее применение может быть сопряжено с определенными неудобствами для клиента.

Во-первых, это срок предоставления такой защиты. Пункт 1 ст. 154 ГПК РФ и п. 1 ст. 141 КАС РФ устанавливают общий срок рассмотрения дела в суде первой инстанции — 2 месяца с даты поступления иска (административного иска) в суд. Однако ни для кого не секрет, что действительный срок рассмотрения судом дела, как правило, значительно больше нормативного, и в зависимости от количества (объема) произведенных в суде процессуальных действий, истребования и сбора доказательственного материала, отложений судебных заседаний ввиду неявки сторон, назначения экспертиз, вызова экспертов в суд, приостановления производства по делу при наличии на то оснований, от самого процессуального поведения участников, не говоря уже о рассмотрении дела в суде апелляционной и кассационной инстанций, когда дело выходит на второй, а то и третий круг, дело может слушаться годами.



Во-вторых, участники спора о праве могут крайне неприязненно относиться друг к другу. В связи с этим встречи истца и ответчика в суде могут сопровождаться агрессивным поведением, в том числе взаимными обвинениями, упреками и претензиями.

Наконец, в-третьих, может статься, что клиенту при обращении в суд придется нести судебные издержки, точный размер которых далеко не всегда можно спрогнозировать заранее (например, когда в ходе слушаний возникает потребность провести экспертизу); сложные дела требуют привлечения опытного и профессионального юриста, который сможет провести клиента через все хитросплетения гражданского (административного) процесса.

Поэтому далеко не всегда следует предлагать клиенту сразу пуститься во все тяжкие российского правосудия. Иногда спор клиента и его обидчика может быть разрешен во внесудебном порядке путем написания и отправления в адрес нарушителя юридически грамотной претензии. Случается, что, поняв серьезность намерений клиента и осознав невыгодность передачи спора на разрешение суда, потенциальный ответчик добровольно удовлетворяет притязания потерпевшего. Рекомендуется указывать в претензии на последствия обращения клиента в суд, где размер имущественных требований может быть существенно увеличен за счет начисления штрафов и неустойки, судебных расходов, включая оплату услуг представителя.

Помочь в разрешении конфликта могут и контрольные, надзорные органы. Это может быть как прямая защита прав и законных интересов (обращение в компетентный орган с жалобой на действия (бездействия) нарушителя), так и косвенная. Упоминание в претензии о тех правовых и, как правило, необратимых последствиях, которые возникнут у нарушителя при обращении потерпевшего в контрольные (надзорные) органы (например, административный штраф, назначение проверочных мероприятий, которые способны выявить нарушения законодательства), способно мотивировать нарушителя миром разрешить спор, а клиенту в значительно более короткие (по сравнению с разрешением дела в суде) сроки получить нужный материально-правовой результат.

Могут быть и такие ситуации, когда обращение в контрольные (надзорные) органы является единственным средством защиты нарушенного права клиента. Приведем пример. В рамках гражданского спора о взыскании суммы невозвращенного займа суд вынес определение об аресте имущества ответчика, установив при этом лишь его общую стоимость, но не указав при этом конкретный состав. Получив исполнительный лист, судебный пристав-исполнитель вынес постановление о запрете регистрационных действий в отношении квартиры, находящейся в залоге на основании договора ипотеки в пользу банка⁷. Владелец квартиры (ответчик) пропустил 10-дневный срок на подачу административного иска о признании постановления пристава незаконным, однако последующая подача потерпевшим заявления в прокуратуру позволила восстановить нарушенное право: прокурор признал в действиях

⁷ В соответствии с императивными требованиями ч. 3.1 ст. 80 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» арест заложенного имущества в целях обеспечения иска взыскателя, не имеющего преимуществ перед залогодержателем в удовлетворении требований, не допускается.

пристава нарушение закона, вынес представление об его устранении, и на его основании постановление пристава-исполнителя было добровольно отменено.

Однако если все же конкретная спорная ситуация требует обращения в суд, то при составлении документов правового характера необходимо обратить внимание на ряд важных моментов.

В качестве примера рассмотрим исковое заявление, хотя изложенные ниже суждения вполне применимы и к иным средствам защиты.

Итак, беря в качестве отправной точки такое требование юридического документа, как ясность, конкретизируем его: исковое заявление должно быть настолько кратким, насколько это возможно. При этом оговоримся: за краткостью не должны исчезнуть все основные положения искового заявления. Так, в иске должно быть указано, где, когда, с кем и какое регулятивное правоотношение имелось у истца с ответчиком; каким образом оно было нарушено и как истец желает его восстановить. Наиболее оптимальным объемом типового искового заявления следует считать объем от 2 до 5 страниц⁸. Не следует думать, что судья, получив иск, составленный 10-м кеглем с минимальным интервалом и полями на 50 страницах, жутко ему обрадуется и с удовольствием прочтет от корки до корки. Загрузка судей первой инстанции судов общей юрисдикции (как, впрочем, и арбитражных судов) весьма велика, им приходится рассматривать по 40 и более дел в день, и в каждом случае необходимо прочитать исковое заявление, возражения на иск, ходатайства и заявления сторон, понять их, произвести необходимые процессуальные действия, не говоря уже о составлении мотивировочной части судебных актов. Велика вероятность, что мысль автора иска просто потеряется при больших объемах текста, а суд, дойдя до 10-й страницы, может забыть, что было в начале. Еще более вероятно, что судья просмотрит иск по диагонали или вовсе не прочтает объемное исковое заявление, не поняв тем самым аргументы истца, что осложнит его (истца) защиту при дальнейшем рассмотрении дела.

Помимо контроля объема, важными составляющими при подготовке иска являются порядок и расположение аргументов истца в тексте заявления. Не все умозаключения истца обладают одинаковой эвристической ценностью. В связи с этим наиболее важные суждения необходимо указывать в начале документа, а в тексте уместно подчеркивать или выделять курсивом основные фразы. В то же время слишком большое количество подчеркиваний делает текст излишне пестрым и работает скорее не на составителя документа, а против него.

Также перед составлением искового заявления студентам необходимо обращать внимание на просительную часть. В ней недопустимы сокращения, аббревиатуры, инициалы сторон — текст должен быть максимально полным, так как в случае удовлетворения исковых требований он целиком войдет в резолютивную часть решения суда.

Отдельного разговора требуют ссылки в иске (жалобе) на судебную практику.

⁸ При использовании интервала 1, с 12-м размером шрифта, шириной левого поля 30 мм, правого поля — 20 мм.



Прежде чем дать рекомендации о том, как лучше в исковом заявлении отражать взгляды правоприменителя на ту или иную спорную ситуацию, приведем суждение известного русского цивилиста Г.Ф. Шершеневича: «Судебная практика рабски ловит каждое замечание кассационного департамента, старается согласовать свою деятельность со взглядами сената. Эта масса решений, нарастающая с каждым годом, все крепче и крепче опутывает наш суд, который как лев, запутавшийся в сетях, бессильно подчиняется своей участи, отказывается от борьбы и живет разумом высшей инстанции. В настоящее время вся задача практика заключается в том, чтобы подыскать кассационное решение на данный случай. Борьба перед судом ведется не силою логики, не знанием соотношения конструкции института и системы права, не искусством тонкого толкования законов, а ссылкой на кассационные решения. Печальную картину представляют теперь судебные заседания, где мы видим, как адвокаты поражают друг друга кассационными решениями, и где торжествует тот, кто нашел более подходящее и притом более позднейшее»⁹.

Эти слова были произнесены ученым в 1893 г., однако они остаются актуальными и сегодня. Знать основные тенденции правоприменения, безусловно, важно и нужно, но иск не должен состоять из бездумных цитат, выдернутых из различных судебных актов. Российская судебная практика, включая судебные акты высшей судебной инстанции, местами бывает и противоречивой (например, судебные составы одного и того же суда могут принять судебные акты с диаметрально противоположной судебной оценкой и квалификацией одних и тех же фактических обстоятельств), и странной, и просто неправильной.

Итак, каковы же основные принципы использования судебной практики при составлении искового заявления? Прежде всего отметим: судебная практика должна быть относимой, т.е. относиться к спорной ситуации, описывать схожие фактические обстоятельства, поддерживать доводы и аргументы истца, опровергать позицию ответчика, а не быть помещенной в текст иска ради красного словца.

Безусловно, уместным при его относимости будет включение в текст искового заявления постановлений и определений КС РФ. Согласно ст. 79 Федерального конституционного закона № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» решение КС РФ действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами, акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; признанные не соответствующими Конституции РФ не вступившие в силу международные договоры Российской Федерации не подлежат введению в действие и применению. Решения судов и иных органов, основанные на актах или их отдельных положениях, признанных постановлением КС РФ неконституционными, не подлежат исполнению и должны быть пересмотрены в установленных федеральным законом случаях. Иными словами, Конституционный Суд выполняет полузаконодательную функцию и его судебные акты нельзя игнорировать.

В соответствии со ст. 126 Конституции РФ в полномочия Верховного Суда РФ входит дача разъяснений по вопросам судебной практики. После того как утратила силу

⁹ Шершеневич Г.Ф. Наука гражданского права в России. М., 2003. С. 241–242.

ст. 56 Закона РСФСР от 08.07.1981 «О судостроительстве РСФСР», из законодательства исчезла норма об обязательности руководящих разъяснений Пленума Верховного Суда. Вместе с тем представляется, что и сегодня разъяснения Верховного Суда, даваемые им в постановлениях Пленума и (или) в обзорах судебной практики, утвержденных Президиумом ВС РФ, являются обязательными для судов низших инстанций. Сюда же можно отнести и совместные постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ¹⁰.

Поскольку российская правовая система относится к романо-германской правовой семье, для которой судебный прецедент не является источником права, следует с осторожностью опираться на судебные акты по конкретным делам. Например, в исковом заявлении ссылаться на них следует значительно более осторожно. По этим причинам рекомендуется прежде всего внимательно изучить судебные акты, принятые по интересующему вопросу Президиумом ВС РФ, а также Судебной коллегией по гражданским делам ВС РФ. Если в указанных актах имеются разные позиции и подходы, следует оценить их с точки зрения действующего законодательства, правовой доктрины и выработать собственное мнение, ориентирующееся на законные интересы клиента.

Надо помнить, что не бывает двух одинаковых дел, хотя степень тождества по критерию фактических обстоятельств, лиц, участвующих в деле, доказательственного материала может приближаться к 100%.

Как мы уже отмечали, российская судебная практика, включая судебные акты высшей судебной инстанции, может быть и противоречивой, и странной, и просто неправильной.

Приведем в пример два разных дела, где судебными решениями с ответчиков в пользу истцов были взысканы денежные средства, однако в ходе исполнительного производства по причине отсутствия у ответчиков необходимой суммы реальное взыскание было обращено на принадлежащее ответчикам индивидуально-определенное имущество. Далее решения судов были отменены судом кассационной инстанции, а результатами новых судебных разбирательств стали прекращения производства по делам. Данные основания позволили ответчикам обратиться с требованиями о повороте исполнения решения суда. В 2004 г. ФАС Северо-Кавказского округа посчитал, что в рамках поворота ответчику должно быть возвращено индивидуально-определенное имущество как предмет взыскания, а в 2009 г. тот же суд решил, что возвращаться должны денежные средства, фигурирующие в резолютивной части судебного решения (предмет спора)¹¹.

В случае если похожий спор о праве истца и ответчика не отображен в судебной практике высшей судебной инстанции, следует поискать аналогичные казусы, рас-

¹⁰ В 2014 г. Высший Арбитражный Суд РФ прекратил свое существование. Высшей судебной инстанцией как для судов общей юрисдикции, так и для арбитражных судов сегодня является Верховный Суд РФ. Вместе с тем указанные постановления по-прежнему принимаются во внимание судами при вынесении судебных актов.

¹¹ См.: постановления ФАС Северо-Кавказского округа от 02.06.2004 № Ф08-2205/04, от 20.03.2009 № А32-1676/2006-62/36-2007-62/274.



смотренные судами кассационной и (или) апелляционной инстанций. При этом предпочтительнее будут судебные акты того региона, в судах которого будет предъявлен и рассмотрен иск¹².

Помочь при составлении иска могут и судебные акты арбитражных судов. Речь в данном случае идет о квалификации судами материальных правоотношений, что можно взять на вооружение и в гражданском (административном) процессе. Однако в любом случае следует помнить: изучение материалов судебной практики должно помочь сформировать оптимальную правовую позицию, основанную на нормах права, и эта позиция, возможно, будет не совпадать с аргументами правоприменителей в проанализированных судебных казусах.

Обобщая вышеизложенный материал, который вовсе не претендует на изложение всех необходимых инструментов при составлении документов правового характера, выскажем еще раз основные тезисы настоящей статьи.

1. При составлении плана консультации студент прежде всего должен определить отрасль и конкретные нормы права, подлежащие применению в ситуации клиента, содержание спорного правоотношения, способ защиты и средство защиты права (законного интереса).
2. Далее необходимо выбрать между юрисдикционным или неюрисдикционным средством защиты. Необходимо понимать, что внесудебное удовлетворение требований клиента значительно быстрее судебного и избавляет клиента от всех хлопот, связанных с инициированием и участием в судебном разбирательстве.
3. При составлении документа правового характера как юрисдикционного средства защиты необходимо помнить ряд правил: документ должен быть емким и кратким, но отражать все необходимые данные о споре; наиболее важные суждения следует приводить в начале документа, допускается также подчеркивание и выделение небольших частей текста; просительная часть документа должна быть максимально полной, без сокращений.
4. При использовании судебной практики нужно понимать, что далеко не всегда позиция правоприменителя, даже высшей судебной инстанции, бывает логичной, верной и обоснованной. Следует оценивать различные подходы судов к спорной ситуации клиента с точки зрения защиты его законных интересов и соответствия действующему законодательству.

¹² Необходимо иметь в виду, что в рамках суда кассационной инстанции определенного региона РФ может быть сформирована устойчивая судебная практика, отличная от судебной практики суда кассационной инстанции другого региона. Впрочем, это не означает, что надо слепо довериться подходу правоприменителя домашнего региона. В спорных ситуациях, когда имеются два взгляда по делу, в зависимости от того, в пользу или против позиции клиента склоняется судебная практика, консультанту необходимо оценить судебные перспективы спора и сообщить об этом клиенту в меморандуме.